

ПРОБЛЕМЫ ПЕРЕКВАЛИФИКАЦИИ СУДОМ КОММЕРЧЕСКОГО ДОГОВОРА С ОДНОГО ВИДА НА ДРУГОЙ

Аннотация. В статье рассматривается и анализируется порядок переквалификации коммерческого договора с одного вида на другой, выявлены и обозначены проблемы, возникающие в судебной практике при переквалификации договора, определяется понятие коммерческого (торгового) договора, выявляются причины заключения договоров с условиями, нехарактерными для предусмотренных законом договоров, а также причины умышленного искажения сторонами договора его условий в целях снижения размера налоговых выплат и умышленного указания в договоре наименования, не предусмотренного ГК РФ, как, например, «договор». Анализируется судебная практика арбитражных судов субъектов Российской Федерации по проблемам переквалификации коммерческих договоров, а именно переквалификация договора поставки на договор купли-продажи, агентского договора на договор поставки. Указывается позиция Высшего Арбитражного Суда РФ, высказанная в 2006 г. по проблеме переквалификации одного вида договора на другой, позиция Верховного Суда РФ по данной же проблеме. Также рассматривается вопрос о порядке применения судебными органами переквалификации договора, указываются нормы процессуального законодательства (АПК РФ, ГПК РФ) о порядке судопроизводства в арбитражных судах и судах общей юрисдикции, указываются соответствующие статьи (ст. 133 АПК РФ, ст. 148 ГПК РФ), на основе которых суд определяет вид правоотношения сторон и законы, которые следует применить к установленным в судебном заседании обстоятельствам.

Ключевые слова: коммерческий (торговый) договор, переквалификация договора, торговые отношения, стороны договора, условия договора, дополнительное соглашение, судебные органы, предпринимательская и торговая деятельность, договор купли-продажи, договор поставки, договор комиссии, агентский договор, контрагенты, судебная практика.



**Мария Михайловна
ДАРЬКИНА,**

доцент кафедры
предпринимательского
и корпоративного
права Университета
имени О.Е. Кутафина
(МГЮА),
кандидат юридических
наук, доцент
hkusp45ct@yandex.ru
125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

DOI: 10.17803/2311-5998.2020.71.7.153-160

M. M. DARKINA,

*Associate Professor of the Department of Business and Corporate Law
of the Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
Cand. Sci. (Law), Associate Professor
hkusp45ct@yandex.ru
125993, Russia, Moscow, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, 9*

PROBLEMS OF THE COURT'S RE-QUALIFICATION OF A COMMERCIAL CONTRACT FROM ONE TYPE TO ANOTHER

Abstract. *The article discusses and analyses the procedure of reclassification of commercial contract from one view to another, identified the problems arising in judicial practice in the reclassification of the contract, defines the concept of commercial (trade) of the Treaty, the reasons for the conclusion of contracts with conditions that are not typical for statutory contracts and causes an intentional distortion of the parties to the contract in the terms and conditions in order to reduce the size of tax payments, and deliberate tradition of contract names, not under the civil code, such as "contract". The article analyzes the judicial practice of arbitration courts of the subjects of the Russian Federation on the problems of re-qualification of commercial contracts, namely, the re-qualification of a supply contract to a sales contract, an Agency contract to a delivery contract. Specifies the position of the Supreme Arbitration court of the Russian Federation in 2006, the problem of retraining one kind of contract to another, the position of the Supreme Court on this issue. And also examines on the application of the judicial authorities "recharacterization" of the Treaty stipulates norms of the procedural legislation (APC RF, CCP RF), on the order of proceedings in arbitration courts and courts of General jurisdiction are the relevant article (article 133 of the APC, article 148 GPK the Russian Federation) on the basis of which the court determines the legal relationship of the parties and the laws that apply to that established at the hearing circumstances.*

Keywords: *commercial (trade) agreement, re-qualification of the agreement, trade relations, parties to the agreement, terms of the agreement, additional agreement, judicial authorities, business and trade activities, purchase and sale agreement, delivery agreement, Commission agreement, Agency agreement, contractors, court practice.*

Известно, что торговля в условиях рыночной экономики является важнейшей составляющей функционирования деятельности государства.

В настоящее время в современном обществе бизнес (торговля) выполняет важнейшую инновационную функцию, обеспечивая экономические условия выживания и развития социума.

Основным средством правового регулирования коммерческой (торговой) деятельности является коммерческий (торговый) договор. В доктрине обоснованно

определяется, что в современном обществе большинство сфер жизнедеятельности основаны на договорных отношениях, в том числе имеющих предпринимательский, в том числе организационный, характер; договор — это один из главных, основных регуляторов гражданско-правовых, предпринимательских, торговых, организационных и иных общественных отношений, складывающихся между субъектами предпринимательской деятельности¹.

Гражданское законодательство определяет понятие договора. В соответствии с п. 1 ст. 420 ГК РФ договор — это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении и прекращении гражданских прав и обязанностей.

Однако необходимо отметить, что понятие коммерческого (торгового) договора не регламентируется в ГК РФ, следовательно, данный договор является разновидностью гражданского договора, а поэтому отвечает общим требованиям гражданско-правового регулирования.

Данное положение предусмотрено и в Федеральном законе от 28.12.2009 № 381 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в ст. 3 которого указывается, что правовое регулирование отношений в области торговой деятельности осуществляется Гражданским кодексом РФ.

Кроме того, оно предусмотрено и в ст. 7 Модельного торгового кодекса для государств — участников СНГ, в котором указано: «Правовое регулирование торговых договоров осуществляется гражданским законодательством государства»².

На основе указанных в рассмотренной выше норме гражданского законодательства требований к понятию договора можно определить понятие коммерческого (торгового) договора.

Коммерческий (торговый) договор — это соглашение между участниками торговой деятельности или с их участием об установлении, изменении и прекращении гражданских прав и обязанностей, связанных с осуществлением торговой деятельности. Следовательно, заключение торгового договора в области торговли товарами является основанием возникновения торговых отношений.

Относительно возникновения торговых отношений Л. В. Андреева указывает: «В торговле договор является основным регулятором торговых отношений»³. Осуществляя торговую деятельность, субъекты торгового оборота заключают разные виды коммерческих договоров. Л. В. Андреева отмечает, что договоры купли-продажи или продаж, регулируемых гл. 30 ГК РФ, составляют основную группу договоров коммерческого права⁴.

¹ См.: *Левушкин А. Н.* Организационные предпринимательские договоры в системе норм обязательственного права и судебной практике // *Законы России: опыт, анализ, практика.* 2018. № 8. С. 31.

² Модельный торговый кодекс для государств — участников СНГ (принят в г. Санкт-Петербурге 03.12.2009 постановлением 33-24 на 33-м пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств — участников СНГ).

³ *Андреева Л. В.* Коммерческое (торговое) право : учебник. 3-е изд., перераб. и доп.). М. : КноРус, 2019.

⁴ Правовое регулирование торговой деятельности в России (теория и практика) : монография / отв. ред. Л. В. Андреева. М. : Проспект, 2014. С. 176.



В соответствии со ст. 421 ГК РФ коммерческий (торговый) договор участниками торгового оборота заключается с соблюдением принципа свободы договора.

Действие принципа свободы договора на разных стадиях сделки является до сих пор дискуссионным. По мнению В. Ф. Попондопуло, данный принцип должен пронизывать все стадии динамики договорного отношения, т.е. при заключении, изменении, прекращении договора⁵ (следует отметить, что законодательно такая позиция не закреплена). Однако, как показывает опыт правоприменительной практики, он не всегда действует с момента возникновения отношений (заключения договора) и до их прекращения. Он не может иметь место при умышленном нарушении прав и интересов других (третьих) лиц. Кроме того, не всегда данный принцип применим к любому виду договора, поскольку каждый договор регулируется конкретными, определенными нормами законодательства.

Доктрина и законодательство Российской Федерации считают одним из основных принципов договорных отношений обязательность исполнения сторонами сделки условий договора. Данный принцип не должен противоречить принципу свободы договора. Этим положением (принципом) договор отличается от других видов актов.

На практике у субъектов предпринимательской и коммерческой деятельности возникают проблемы, связанные как с заключением коммерческих договоров, так и исполнением их условий, что приводит к большим финансовым потерям, штрафам или даже прекращению сотруднических (партнерских) отношений.

Как известно, основной целью участников торговой деятельности является извлечение максимальной прибыли, которая может быть получена в результате купли-продажи ими товаров. Однако «гонка» за прибылью понуждает стороны договора нарушать правила и законы. Вместе с тем недостаточное законодательное регулирование коммерческой деятельности приводит к тому, что участники отношений объективно не могут исполнить установленные законодательством требования, а порядок их исполнения в отдельных случаях приводит к совершению правонарушений, чаще всего в налоговой сфере.

В соответствии с п. 4 ст. 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения. Нарушение этой нормы одной стороной сделки вызывает недовольство другой стороны, в связи с чем возникают спорные правоотношения и, как следствие, обращение в суд с иском о разрешении спора.

Анализ судебной практики разных арбитражных судов субъектов РФ показывает, что суды при рассмотрении гражданских дел о взыскании ущерба, убытков, неустойки в связи с неисполнением условий договоров продаж, поставки, оказания услуг и других коммерческих договоров в большинстве случаев «переквалифицируют» один вид договора на другой, поскольку условия договора не соответствуют требованиям обязательства или же намеренно либо ошибочно указано не соответствующее законодательству наименование договора.

⁵ Попондопуло В. Ф. Договорная свобода и обязательства // Построение правового государства: вопросы теории и практики : тезисы доклада областной научно-практической конференции. 28 ноября 1990 г. Ярославль : ЯрГУ, 1990. С. 59.

Стоит отдельно остановиться на понятии переквалификации договора с одного вида на другой. Да, это не предусмотрено в гражданском законодательстве, не определено ни нормами ГК РФ, ни нормами НК РФ. Однако на практике судебными органами оно применяется. Данным термином обозначается юридическая квалификация правоотношения.

Рассмотрим порядок применения судебными органами переквалификации договора (сделки) с одного вида на другой.

В силу п. 2 ст. 3 АПК РФ и ст. 1 ГПК РФ порядок судопроизводства в арбитражных судах и в судах общей юрисдикции определяется процессуальным законодательством.

Согласно ст. 148 ГПК РФ, ст. 133 АПК РФ, суд в стадии подготовки дела к судебному разбирательству (как обязательная стадия по каждому гражданскому делу) обязан совершить ряд установленных законом действий, в том числе определить закон, которым следует руководствоваться при разрешении дела, определить характер спорного правоотношения сторон. А также в соответствии с ч. 1 ст. 196 ГПК РФ и ч. 1 ст. 168 АПК РФ суд определяет, какие законы и иные нормативные правовые акты следует применить к установленным в судебном заседании обстоятельствам.

Кроме того, данные положения предусмотрены и в п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части 1 Гражданского кодекса Российской Федерации», в котором указано, что суд вправе вынести на обсуждение вопрос о юридической квалификации правоотношения.

Какие же обстоятельства являются основанием переквалификации договора? В случае переквалификации договора с одного вида на другой суд определяет вид сделки (договора), существенные ее условия, последствия ее исполнения или неисполнения. При толковании условий договора суд руководствуется ст. 431 ГК РФ, согласно которой он принимает во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом. Если правила, содержащиеся в части первой указанной статьи, не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

В свое время Высший Арбитражный Суд РФ в п. 7 постановления Пленума от 12.10.2006 № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды» указал, что в случае, если суд на основании доказательств придет к выводу о том, что налогоплательщик для целей налогообложения учел операции не в соответствии с их действительным экономическим смыслом, суд определяет объем прав и обязанностей налогоплательщика, исходя из подлинного экономического содержания соответствующей операции.

То есть Высший Арбитражный Суд РФ еще в 2006 г. отметил роль фактического содержания договора, а не его документальное оформление.



Следовательно, судебные органы вправе как в названный период, так в настоящее время применить переквалификацию договора с одного вида на другой, и, на наш взгляд, позиция судов является абсолютно правильной.

Какие же противоправные действия участников сделки могут быть основанием для ее переквалификации? Наиболее часто на практике это связано с искажением наименования договора и его условиями. Совершаются эти действия сторонами договора умышленно, во избежание значительных налоговых выплат. Имеются случаи умышленного придания договору вида, не предусмотренного ГК РФ (например, использование наименования «договор»).

Рассматривая такие споры, суды самостоятельно определяют вид договора, исходя из его условий, а также исходя из того, на что была направлена воля сторон при его заключении. Так, в постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 20.03.2017 № Ф06-17719/2017 по делу № А49-7318/2016 отмечается, что контрагенты намеренно использовали наименование «договор розничной купли-продажи», однако судом было установлено, что условия договора не отвечают требованиям договора купли-продажи, это договор поставки. Решение суда явилось основанием для взыскания дополнительной суммы налога⁶.

В другом деле суд применил переквалификацию договора комиссии на договор поставки, что было рассмотрено и оставлено без изменения при обжаловании в Верховный Суд РФ⁷.

В подтверждение переквалификации договора комиссии на договор купли-продажи можно привести судебный акт — постановление Арбитражного суда Северокавказского округа от 30.04.2015 по делу № А63-13765/2013⁸.

Опыт правоприменительной практики показывает, что возникают проблемы при заключении договора поставки в связи с неправильными, не соответствующими договору данного вида условиями.

Важно отметить отличительные признаки договоров купли-продажи и поставки, регламентированных в ГК РФ (соответственно ст. 454, 506). Товаром по договору купли-продажи, согласно ст. 454 ГК РФ, могут быть любые вещи, включая ценные бумаги (акции, облигации, векселя) и валютные ценности, если законом не установлены специальные правила их купли-продажи; имущественные и цифровые права, если иное не вытекает из содержания и характера этих прав; доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ (товариществ); паи в производственных кооперативах. Что касается продажи недвижимости, энергии, предприятий, то для них предусмотрены отдельные виды договора купли-продажи (договор продажи недвижимости, договор энергоснабжения, договор продажи предприятия).

Договор купли-продажи предусматривает передачу денежных средств в большинстве случаев в момент заключения договора, по договору поставки оплата может осуществляться по мере реализации товара.

⁶ Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 20.03.2017 № Ф06-17719/2017 по делу № А49-7318/2016 // Картотека арбитражных дел. URL: <http://kad.arbitr.ru>.

⁷ Определение Верховного Суда РФ от 19.12.2016 № 309-КГ16-16803 по делу № А71-6027/20151 // СПС «Гарант».

⁸ Постановление арбитражного суда Северокавказского округа от 30.04.2015 по делу № А63-13765/2013 // Картотека арбитражных дел. URL: <http://kad.arbitr.ru>.

По договору поставки товаром могут быть те же вещи, что и по самостоятельному договору купли-продажи, кроме ценных бумаг (акций, облигаций, векселей) и валютных ценностей. Не могут быть товаром имущественные и цифровые права и доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ (товариществ), паи в производственных кооперативах. Покупаемые вещи по данному договору должны использоваться в предпринимательской деятельности или иной не связанной с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК), что не предусмотрено в договоре купли-продажи, за исключением приобретения товара оптом, что предполагает использование товара в предпринимательской сфере.

Правильность определения наименования и условия договора зависят от того, насколько грамотно стороны определяют в процессе своих переговоров конкретные условия сделки. Продавая или покупая товар, стороны договора должны внимательно и грамотно подойти к формированию условий, зная о том, что договоры имеют существенные и несущественные условия, несоблюдение которых могут привести к признанию судом сделки недействительной. Существенные — это значимые условия, без которых невозможно заключить договор. Они указаны в соответствующей норме законодательства (ГК РФ) и должны быть отражены в договоре. Каждый вид договора имеет существенные и несущественные условия. Они не могут быть по волеизъявлению сторон перемещены с одного договора в другой, что, к сожалению, как показывает практика, применяется сторонами сделки (договора). И, конечно, суды, установив такой факт, переквалифицируют договоры с одного вида на совершенно иной вид договора, например с договора поставки на договор купли-продажи или наоборот.

В доктрине различают объективно существенные условия — это те, которые содержатся в нормативном правовом акте и без которых нельзя заключить договор, и субъективно существенные — это определенные самими сторонами сделки условия, которые после согласования ими становятся существенными⁹. Это подтверждается судебным актом¹⁰.

Анализ судебной практики по юридической квалификации коммерческих договоров показывает, что переквалификация применяется судом и в случае, когда стороны договора путем заключения дополнительного соглашения к основному договору меняют наименование вида договора.

В постановлении Арбитражного суда Краснодарского края от 16.07.2019 по делу № А32-9696/2019 указано, что между контрагентами был заключен договор поставки полуфабрикатов для производства, однако путем заключения дополнительного соглашения стороны изменили вид договора на договор купли-продажи, что было выявлено налоговыми органами. Судом установлено, что действительно между участниками договора заключен договор поставки. Изменение вида договора совершено в целях уменьшения размера налоговых выплат¹¹.

⁹ Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. 2-е изд. М.: Статут, 1999. Кн. 1: Общие положения. С. 302 (автор главы — М. И. Брагинский).

¹⁰ Постановление арбитражного суда Тульской области от 06.03.2016 № А68-10909/2016 // Картоoteca арбитражных дел. URL: <http://kad.arbitr.ru>.

¹¹ Постановление арбитражного суда Краснодарского края от 16.07.2019 по делу № А 32-9696/2019 // Картоoteca арбитражных дел. URL: <http://kad.arbitr.ru>.



Переквалификация применяется и при неисполнении сторонами условий договора, когда стороны либо не могут доказать исполнение, либо вообще не имеют доказательств. Так, например, при неисполнении условий агентского договора суды его переквалифицируют или на договор поставки, или на договор подряда, что также подтверждается судебной практикой¹².

Исходя из изложенного, можно заключить, что переквалификация судом коммерческих (торговых) договоров с одного вида на другой осуществляется в случае умышленного искажения наименования и содержания договора, которое зависит от вида реализуемого товара, от формы и способа торговли, а также в случае неисполнения сторонами сделки ее условия, искажения существенных условий договора. Для минимизации таких рисков, т.е. переквалификации судом одного вида договора на другой, сторонам сделки следует избегать использования противоправных схем и приемов в сфере налогообложения, правильно составлять основной и посреднический договор, а также дополнительное соглашение, определять и отражать в содержании договора существенные и несущественные его условия, оформлять все документы по сделке согласно требованиям соответствующего закона.

Правильное наименование вида коммерческого (торгового) договора, правильные условия и порядок его заключения выступают основными условиями его надлежащего исполнения. При заключении любого вида коммерческого договора следует руководствоваться как законодательством, так и спецификой торговых отношений.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. *Андреева Л. В.* Коммерческое (торговое) право : учебник. — 3-е изд., перераб. и доп. — М. : КноРус, 2019. — 328 с.
2. *Брагинский М. И., Витрянский В. В.* Договорное право. — 2- изд., испр. — М. : Статут, 1999. — Кн. 1 : Общие положения — 840 с.
3. *Левушкин А. Н.* Организационные предпринимательские договоры в системе норм обязательственного права и судебной практике // *Законы России: опыт, анализ, практика.* — 2018. — № 8. — С. 30—35.
4. *Попондопуло В. Ф.* Договорная свобода и обязательства // *Построение правового государства: вопросы теории и практики : тезисы доклада областной научно-практической конференции.* 28 ноября 1990 г. — Ярославль : ЯрГУ, 1990. — 166 с.
5. *Правовое регулирование торговой деятельности в России (теория и практика) : монография / отв. ред. Л. В. Андреева.* — М. : Проспект. 2014. — 304 с.

¹² Постановления Арбитражного суда Республики Хакасии от 10.07.2018 по делу № А74-1876/2018 // *Картотека арбитражных дел.* URL: <http://kad.arbitr.ru>.